



30

INFORMES EN
PROFUNDIDAD

Encuadramiento en la Seguridad Social

01 Introducción

02 Régimen Seguridad Social
en las Sociedades mercantiles capitalistas

03 Régimen Seguridad Social
en las Sociedades Laborales

04 Régimen Seguridad Social
en las Sociedades Cooperativas

05 Anexos: Cuadro 1 y 2

06 Más información



01. Introducción

La Ley 50/1998, de 30 de diciembre sobre Medidas Fiscales, Administrativas y de Orden social, en su artículo 34, regula un tema hasta su aprobación controvertido, como es el del encuadramiento de los trabajadores y administradores de las Sociedades mercantiles capitalistas y de las Sociedades Laborales en el Sistema de la Seguridad Social.

De cualquier forma, aunque existe este referente legal, su interpretación no es del todo clara, por lo cual es muy recomendable, hacer una consulta previa a la Tesorería de la Seguridad Social, una vez se dispone del borrador de los estatutos de la sociedad, y antes de elevarlos a escritura pública.

02. Régimen Seguridad Social en las Sociedades mercantiles capitalistas¹

Según el artículo 34 de la Ley 50/98 cotizarán por:

- Régimen General de la Seguridad Social
Quedan englobados en este régimen los trabajadores por cuenta ajena y los socios trabajadores que presten servicios retribuidos en los dos siguientes supuestos:
 - › Cuando no formen parte del órgano de la administración social de la sociedad
 - › Cuando son administradores que no desarrollen funciones de dirección y gerencia de la sociedad, es decir, únicamente realizan funciones consultivas y de asesoramiento.

En ambos casos la ley exige que no posean el control efectivo de la sociedad.

- Régimen General Asimilado²
Se encuentran en el Régimen General como asimilados trabajadores por cuenta ajena, pero sin derecho a la protección por desempleo ni Fondo de Garantía Salarial, los consejeros y administradores, siempre que no tengan el control efectivo³, aunque el desempeño de su cargo comporte la realización de funciones de dirección y gerencia de la sociedad, siendo retribuidos por esto o por su condición de trabajadores de la sociedad
- Régimen Especial de Trabajadores Autónomos
Cotizarán en este régimen los que ejerzan las funciones de dirección y gerencia, que comporta el desempeño de cargo de consejero o administrador, o presten otros servicios para la sociedad, a título lucrativo y de forma habitual, personal y directa, siempre que tengan el control efectivo, directo o indirecta, de ésta.

A la vez, el mencionado artículo establece dos presunciones por lo que se refiere al término control efectivo:

- Presunción *iure et de iure*⁴
Se entiende que un socio tiene el control efectivo de la sociedad, cuando las acciones o

¹ Sociedades mercantiles capitalistas que tengan como objeto social el ejercicio de actividades empresariales o profesionales. Las sociedades de mera administración del patrimonio de los socios, quedan excluidas del Sistema de Seguridad Social (LGSS disp.27ª2.) y por tanto de este apartado.

² Con exclusión de la protección por desempleo y del Fondo de Garantía Salarial (FOGASA)

³ LGSS disp.27ª.1: Disposición adicional vigésima séptima.- Campo de aplicación del Régimen Especial de la Seguridad Social de los trabajadores por cuenta propia o autónomos. (http://www.seg-social.es/Internet_1/Normativa/NormasGenerales/index.htm?ssUserText=145834&dDocName=095093)

⁴ No admite prueba en contrario

participaciones del trabajador sean iguales o superiores al 50% del capital de la sociedad.

- Presunción *iuris tantum*⁵

Se entiende que el trabajador posee el control efectivo de la sociedad, cuando concurra alguna de las circunstancias siguientes:

01. Cuando al menos, la mitad del capital de la sociedad para la que preste sus servicios esté distribuido entre socios, con los que conviva, y a los que se encuentre unido por vínculo conyugal o de parentesco por consanguinidad, afinidad o adopción hasta el segundo grado.
02. Cuando tenga una participación igual o superior al 33% del capital
03. Cuando su participación en el capital social sea igual o superior al 25% del mismo, si tiene atribuidas funciones de dirección y gerencia de la sociedad.

En los supuestos en que no concurren las circunstancias anteriores, el art.34 indica, en relación a este tema, que la Administración podrá demostrar por cualquier medio de prueba, que el trabajador dispone del control efectivo de la sociedad.

Para ayudar a localizar fácilmente el encuadramiento del socio/administrador adjuntamos el cuadro 1, de elaboración propia, anexo a este documento para que, de manera mera y exclusivamente orientativa, el lector pueda hacer una previsión de encuadramiento.

⁵ Admite prueba en contrario

03. Régimen Seguridad Social en las Sociedades Laborales⁶

Según el artículo 34 de la Ley 50/98 cotizarán por:

- Régimen General de la Seguridad Social
Con carácter general, y salvo los casos b. i c., quedarán englobados en este régimen los socios trabajadores de las sociedades laborales, cualquiera que sea su participación en el capital social, y aún cuando formen parte del órgano de administración social.
- Régimen General Asimilado
Irán por este régimen los socios trabajadores que se encuentren en cualquiera de estos casos:
 - b. Cuando por su condición de administradores, realicen funciones de dirección y gerencia de la sociedad siendo retribuidos por el desempeño de este cargo, estén o no vinculados, simultáneamente, a la misma mediante relación laboral común o especial
 - c. Cuando, por la su condición de administradores sociales, realicen funciones de dirección y gerencia de la sociedad y, simultáneamente, estén vinculados a la misma, mediante relación laboral de carácter especial del personal de alta dirección.
- Régimen Especial de Trabajadores Autónomos
Los socios trabajadores, que tengan una participación en el capital social junto con la de su cónyuge y parientes por consanguinidad, afinidad y adopción hasta el segundo grado, con los que conviva, igual o superior al 50%, salvo que acrediten que el ejercicio del control efectivo de la sociedad requerirá el concurso de personas ajenas a las relaciones familiares.

Para ayudar a localizar fácilmente el encuadramiento del socio/administrador adjuntamos el cuadro 2, de elaboración propia, anexo a este documento para que de manera mera y exclusivamente orientativa el lector pueda hacer una previsión de encuadramiento.

⁶ Sociedades reguladas en la Ley 4/1997, de 24 de marzo

04. Régimen Seguridad Social en las Sociedades Cooperativas⁷

Los socios trabajadores de las cooperativas de trabajo asociado disfrutarán de los beneficios de la Seguridad Social, pudiendo optar la cooperativa (todos los socios tienen que cotizar al mismo régimen escogido) entre las modalidades siguientes:

- Como asimilados a trabajadores por cuenta ajena. Dichas cooperativas quedarán integradas en el Régimen General o en alguno de los Regímenes Especiales de la Seguridad Social, según proceda, de acuerdo con su actividad.
- Como trabajadores autónomos en el Régimen Especial correspondiente.

Las cooperativas tienen que reflejar la opción escogida en los Estatutos y sólo podrán modificar la opción en los supuestos y condiciones que el Gobierno establezca.

⁷ La cooperativa de trabajo asociado es una entidad jurídica que asocia un grupo de personas con los mismos intereses o necesidades socioeconómicas con el objeto de dar un servicio y/o ofrecer un producto.

Sociedades reguladas en la Ley 18/2002, de 5 de julio, de cooperativas. -DOGC núm. 3679, de 17/07/2002, corrección de errores DOGC núm. 3882, de 13/05/2003-.

05. Anexos. Cuadro 1 y 2

Socios y Trabajadores Sociedades Mercantiles Capitalistas						
NO Presta servicios retribuidos a título lucrativo para la sociedad por relación laboral				SOCIO EXCLUIDO DE ENCUADRAMIENTO (Independientemente del capital que tenga el socio)		
Presta servicios retribuidos a título lucrativo para la sociedad por el cargo de Administrador o por relación laboral.	>= 50 % Capital S. está distribuido entre socios con los que convive con vínculo conyugal o familiares hasta 2º grado			RETA (Independientemente del capital que tenga el socio)		
	(Si el Capital Social del socio se sitúa en estos rangos)			de 0%< a < 25%	de 25% =< a < 33%	Posee >= 33%
	< 50 % Capital S. está distribuido entre socios con los que convive con vínculo conyugal o familiares hasta 2º grado	Ostenta el Cargo de Consejero o Administrador	NO Ejerce las inherentes funciones de dirección y gerencia	Régimen General	Régimen General	RETA
			Ejerce las inherentes funciones de dirección y gerencia	R.General Excl. desempleo y FOGASA	RETA	RETA
		NO ostenta el Cargo de Consejero o Administrador	NO Ejerce las inherentes funciones de dirección y gerencia	Régimen General	Régimen General	RETA
			Ejerce las inherentes funciones de dirección y gerencia	R.General Excl. desempleo y FOGASA ó Particularidades de Alta Dirección cuando no engloban la máxima representación societaria	RETA	RETA

Socios y Trabajadores Sociedades Laborales				
NO Presta servicios retribuidos a título lucrativo para la sociedad por relación laboral		SOCIO EXCLUIDO DE ENCUADRAMIENTO (Independientemente del capital que tenga el socio, aunque la suma de capital de los socios no trabajadores no podrá sumar más del 50%:)		
Presta servicios retribuidos a título lucrativo para la sociedad por relación laboral, siendo socio trabajador o trabajador no socio	>= 50 % Capital S. está distribuido entre socios con los que convive con vínculo conyugal o familiares hasta 2º grado		RETA (Independientemente del capital que tenga el socio)	
	< 50 % Capital S. está distribuido entre socios con los que convive con vínculo conyugal o familiares hasta 2º grado	Socio Trabajador (Ningún trabajador puede tener > 1/3 Capital Social)	NO COBRA por las inherentes funciones de dirección y gerencia aún siendo administrador (Supuesto General)	Régimen General
			COBRA por las inherentes funciones de dirección y gerencia, o sin cobrar por estas funciones siendo administrador, las ejerce y mantiene con la empresa relación laboral de personal de alta dirección	R.General. Excl. desempleo y FOGASA
		Trabajador NO socio (Los Indefinidos tienen limitaciones de cómputo de horas global en la empresa)	NO COBRA por las inherentes funciones de dirección y gerencia	Régimen General
			COBRA por las inherentes funciones de dirección y gerencia externa	Régimen General (Caso singular con particularidades Alta Dirección)

06. Más información

- *Ley 50/1998, de 30 de diciembre sobre Medidas fiscales, administrativas y de Orden Social*
http://noticias.juridicas.com/base_datos/Admin/I50-1998.t2.html#a34
- Página de información de la Seguridad Social
<http://www.seg-social.es/inicio/>

Elaborado por el Equipo de Barcelonanetactiva a partir de las siguientes fuentes de información:

- *Ley 50/1998, de 30 de diciembre sobre Medidas fiscales, administrativas y de orden social*

© Barcelona Activa SAU SPM, 1998-2009 - Última actualización: 17/11/2009

Aunque se ha extremado en todo lo posible el cuidado en asegurar la exactitud y fidelidad de esta información y de los datos contenidos, Barcelona Activa SAU SPM no puede aceptar ninguna responsabilidad legal por las consecuencias que se puedan derivar de acciones emprendidas como resultado de las conclusiones que se puedan extraer de este informe.